



P O R
EL DVQUE DE NAXERA Y
Maqueda, Marques de Elche, Don
Antonio de Cardenas Manrique
de Lara.

EN EL PLEYTO.

C O N

El Concejo de dicha villa de Elche.

EN EL ARTICVLO

S O B R E

*Si el señor Fiscal del Supremo Consejo de Aragon ha de
salir a este pleito, como lo pretende la villa.*

EL

EL Motivo deste artículo es el capitulo del asie-
to que con su Magestad tomó el Duque D. Jaime el año de 652. sobre la suspensión de los pleitos, que su tenor es como se sigue.

Capitulo del asiento:

2. Que para que en el tiempo de los quatro años en que el Duque ha de acabar de pagar el precio desta composición, no tenga otros empeños, y gastos de defensas de pleitos, se ha de fender su Magestad de mandar, que se suspendan, por tiempo de quatro años, todos los pleitos de propiedad, y deudas que contra el dicho Duque se siguen, y huviere, en que sólo estuviere interessada la Real hacienda, y que los Fiscales de su Magestad no han de poder de aquí adelante asistir, ni asistir a la defensa de los pleitos, y pretensiones que la ciudad de Naxera, y villa de Elche, y otros tienen contra el Duque, en que los vasallos solamente fueren interessados: y se han de dar las cédulas de su Magestad, y demas despachos que fueren necesarios para ello.

3. El Sindico de la villa de Elche ha introducido el artículo pendiente, para que este pleito se sustancie con el señor Fiscal; porque dize ser interessado su Magestad, en que esta villa se reduzga a la Real Corona: Y que la condicion del contrato limitó la materia a quatro años que son passados, respecto de lo qual afirma estar sin disputa su pretension: El Duque dize, que en conformidad de la condicion de dicho contrato, y decreto de su Magestad, que sobre el caso, y sin embargo de los fundamentos que propone la villa de Elche, se ha de declarar que este pleito no se deve seguir con el señor Fiscal.

4. Y para la inteligencia de la materia, es de suponer, q quien prouocó a este juicio, y a cuya instancia, y con-

continuacion se ha prosseguido, es el Sindico de dicha villa. Su intento es, que se reduzga a la Real Corona la jurisdiccion, y vasallos della, por dezir, que el Titulo que esta Casa tiene del señor Rey D. Fernando de 1481 confirmado despues por el mismo señor Rey en las Cortes generales de Valencia el de 1488. no es bastante, por no auer tenido en su origen el consentimiento legitimo de la Corte general, y tres brazos.

5. Siendo, pues, el pleito sobre esto, es llana la defensa del Duque, y viene a constar que el Real Fiscal no es interessado en el negocio, taliter, que el señor Fiscal aya de ser parte en el; y que este es el punto resuelto por su Magestad, en conformidad de la condicion referida del contrato.

6. Esta contiene dos partes: La primera, que se suspendiesen por quatro años los pleitos que la Casa tubiese contra si; de que oy no se trata: La segunda, que de allí adelante no huviere de ser parte en los pleitos de Naxera, y de Elche el señor Fiscal, ni en los demas en que los vasallos solamente fuesen interessados. Esta segunda parte no se limitó a los quatro años de termino, que se pusieron para la suspension de los pleitos, y la decision della contiene perpetuidad, y comprehende todo tiempo futuro, en fuerza de la palabra, *De aquí adelante*, que corresponde a la decision Latina, *Deinceps*, que es significativa de lo mismo, & indicat tempus futurum, ex glos. verb. *Deinceps in Clem. Eos, de regularib. glos. d. verbo in cap. nemo, de elect. in 6. Oldrad. conf. 310. Menoch. conf. 462. nu. 11. Honded. conf. 76. num. 3. lib. 2. & absque limitatione in finitum accipitur, ex g. Licet, iustit. de adoptio. g. Sub iustit. de hered. qual. & differ. y en los rescriptos del Principe, y en las leyes excluye la limitacion de tiempo, *Nemo deinceps. C. de Episcopa. Audiens l. Cum bissex-tus, ff. de verb. signif. cum similib.* Con lo qual viene a ser*

ser llano, que esta clausula de contrato obra su efecto, para que en todo tiempo los pleitos de Naxera, y Elche, y los demas en que el Fisco no fuesse parte formal, no se siguiesen por los señores Fiscales de su Magestad.

7 Y lo resuelto por esta clausula, y contratado en ella, es tan claro para el punto que oy se disputa, que no necesita de controuersia, porque en esta segunda parte se disponen dos cosas. Vna, sobre pleitos pendientes ya, que son los de Naxera en la Chancilleria de Valladolid, y de Elche en este Supremo Consejo de Aragon. Otra, sobre otros qualesquier pleitos que se ofreciesen en adelante: y a cada vna destas dos corresponde con diferencia la decision del contrato, y aptobacion de su Magestad, porque en lo tocante a los pleitos pendientes de Naxera, y Elche en que ya estauan introducidos por partes, el Fiscal de su Magestad en Valladolid, y el señor Fiscal deste Consejo, se determinó que de alli adelante no fuesen parte en dichos pleitos: y en otros qualesquier pleitos que tuviere la casa en que solamente los vassallos fuesen interesados, se resolvió, que no pudiesen asistir a la defensa los señores Fiscales.

8 Esto se reconoce llanamente por la letra de la misma condicion, y contrato, pues diciendo afirmativamente, que en los pleitos que tiene la casa de Naxera, y Elche no puedan asistir los Fiscales, constando que en ambos asistían, y coadjuuaban la pretension de los lugares; llano es que la resolucion fue pura y perfecta, sin dependencia de condicion alguna, ni de averiguarse la calidad de si el Fisco era, o no interesado: aunq en otros pleitos de q allí no se hizo mencion, quedo condicional la decision, para que los Fiscales no fuesen parte en los que el Fisco no tuviere interese, quedando pendiente la resolucion del punto, del Tri-

bu-

3
bunal que lo haviessede juzgar, porque la vna fue especial acerca de los lugares de Naxera, y Elche, en que ya se sabia que el Fisco era parte coadjuvante la pretension de los pueblos; y la otra general para los demas pleitos en que solamente los vassallos fuesen interesados; con que esta vltima, y la calidad della no dispuso cerca de lo ya dispuesto en dichos lugares de Naxera, y Elche, en que decisivamente se auia dicho, que no se siguiesen con el Fiscal, ex regula quæ passim allegatur, quod casus specialiter decisi non comprehenditur in generali dispositione, *ex l. coheredi, §. Qui parentem, ff. de vulga. l. Cum in testamento, §. fin. ff. de hered. lib. insti. cap. Cui dilecti, de donation. cum similib. Sord. conf. 456. n. 48. & conf. 550. n. 14.*

9 El que no sea interesado su Magestad, y su Real Fisco en el intento principal deste pleito, tambien es llano, con q vendrá a quedar sin duda el articulo, pues el fundamento del Sindico de la villa, es decir, que el decreto de su Magestad, y condicion del contrato, solo comprehendio para lo de adelante los pleitos en que los particulares, y no el Fisco fuesen interesados, y que siendo ambos, no es caso comprehendido en el decreto.

10 Su Magestad es dueño de toda la jurisdiccion de las tierras, y Señorios de sus Reynos, y mira al Principe la jurisdiccion, como Rey, y señor Soberano, que no reconoce Superior, con tal trabagon, y dependencia, que no le pierda de vista, y esto es propriamente lo que se dice, que *iurisdicchio suat à Principe, & refuit ad eum*, Bart. in l. 1. nu. 15. ff. de iurisdic. om. n. iudic. Bald. in l. rescripta, C. de precib. Imper. offer. Capic. decis. 9. num. 14. Peguer. decis. 30. n. 1. Capiblanco. de Baronib. pragm. 5. num. 34. Menoch. lib. 2. presumpt. 14. num. 2. Patiador. lib. 2. q. ioid. cap. 1. num. 7. Borrell. de pract. cap. 21. num. 17. Masill. decis. 300. nu. 1. Gratian. cap.

B

306.

306 num. 20. *Giurb. de off. 52. num. 24. C. de off. 59. n. 3.*
Quatu. Caracciol. de for. privileg. renunc. quest. 4. n. 46.
D. Larr. allegat. 70. n. 3.

11 De que resulta, que toda la jurisdiccion concedida por el Principe Soberano a qualquier vassallo en los lugares de su Señorio, aunque se le da en titulo irrevocablemente, siempre está dependiente del, y así no es la Suprema, sino la inferior, que esta puede enagenarla, dándosele perpetuamente, no aquella, que, como dixeron *Las y Paul. de Castr.* a quienes refiere *Petrus de potestate Princip. cap. 32. num. 233.* illa Suprema jurisdiccion non est in marfupio Principis; *D. Larr. d. allegat. 70. num. 5.*

12 Y en todas las ventas, ó privilegios de jurisdiccion, Suprema intelligitur excepta, *ex l. 1. tit. 10. lib. 5. Recop. de comprobant. prater relatos, D. Conarr. ff. variar. cap. 1. num. 9. Camill. Borrell. de magistr. lib. 4. cap. 8. nu. 8. Sesse de off. 175. n. 1.*

13 Y por otra razon tambien, porque en qualquier concession que haze el Principe, siempre queda exceptuado lo superior concerniente al dominio Supremo, *ut ex Alveric. in l. fin. C. de iurisd. comprobat D. Conarr. practic. cap. 4. in prin. Fulvi. Constant. in l. quæ. C. penus Fiscali. credit. preferr. lib. 10. numer. 95. Barbos. in l. comperit. num. 166. C. de prescript. trig. vel quadr. de ex iuribus in l. contra publicam. C. de re milit. C. l. 1. C. de privileg. scholast. C. l. 1. C. de veteran. comprobat D. Larr. alleg. 10. num. 26.*

14 Es sic, puede el Principe, usando mal de la jurisdiccion el señor de vassallos, sequestrarla, ó quitársela, porque como dixo el *text. in §. fin. inst. de his qui sunt sui, expedit enim reip. ne re sua quis male utatur* y esto procede por aver quedado en el Principe la jurisdiccion Suprema, sic *ex Bald. notavit Paul. de Castr. in auth. statumimus, C. de Episcop. C. Cleric. Gramm. de off.*

4
104. num. 8. *Bobad. lib. 2. cap. 16. num. 82. D. Solort. lib. 2. cap. 24. nu. 60. tom. 2. Hermosill. l. 3. tit. 5. p. 8. glos. 5. num. 3.*

15 De este discurso resulta el ajustamiento de la proposicion principal, videlicet, que su Magestad no es interesado en la controuersia deste pleito, porque si se declara en favor del Duque, queda el Rey nuestro Señor con la Suprema jurisdiccion, y la que exerce el Duque es la inferior, y con subordinacion al Principe, y así han dicho los DD. que los señores de vassallos son Corregidores perpetuos, à diferencia de los demas, que no la exercen por titulo, y son temporales, sic *glos. in auth. de quæstor. Avédasi. in cap. 7. prator. n. 1. Azeved. in rubr. tit. 7. lib. 3. Recop. num. 6. C. in rubr. tit. 15. num. 4. C. 5. lib. 4. Bobadill. lib. 2. cap. 16. num. 19. Mastrill. de magistrat. lib. 4. cap. 15. num. 5. C. cap. 16. num. 103. C. cap. 17. num. 11. C. 50. C. cap. 18. n. 1. C. 5.*

16 Y si vence la ciudad, solo resulta de diferencia, que la jurisdiccion que el Duque en nombre de su Magestad aya de exercer perpetuamente, la exercan en el mismo nombre los jueces ordinarios temporalmente, oy vnos, y mañana otros: Sin que esto en la sustancia grangee utilidad alguna a la Real hazienda, sino quizá muchos embarazos.

17 Luego justamente dezimos, que el Real Fisco y Corona de su Magestad no son interesados formales en este negocio, sino solamente la ciudad. Lo qual se comprueba tambien por la inteligencia de la palabra *Solamente*, de que vsó el decreto, *ibi: En que los vassallos solamente fueren interesados*, que aunque estatutiva, y exclusiva, y pudiera decirse, que en los pleitos en que el Fisco fuese tambien interesado, no corría el decreto, tiene el punto otra inteligencia legal, y es que contera lo taxativo, no siendo el Fisco igual, y principalmente interesado, de tal manera, que el de-

zir su Magestad, que el señor Fiscal no aya de asistir, ni defender los pleitos en que las villas fueren solamente interesados, excluye el interesse del Fisco que no sea principal, como el de las villas, y vasallos, por que esta es la fuerza de la palabra taxativa en la disposicion, excluir los casos que no fueren semejantes, y incluir los de la misma calidad, y naturaleza. *ad glos. in l. si mora, verbo, Dumtaxat. ff. solut. matr. Et in l. fin. C. de reuoc. donat. Et in l. ob. as, C. de predijs minor. Bart. per text. ibi, in l. seruum nomine, num. 2. ff. de usucapion. Surd. de aliment. tit. 1. quest. 2. num. 10. Lata in l. si quis a liberis, §. idem ius, num. 49. ff. de liber. agnoscen. Menoch. conf. 432. nu. 36. Gutierr. Canonico. lib. 1. cap. 14. num. 5. Et practico. lib. 3. quest. 15. num. 23. Zeuallos. quest. 504. nu. 4. Cald. Pereir. de emption. Et vend. cap. 14. num. 23.*

18 Y en todos los negocios, y causas, el derecho no tiene por interesados, y partes formales a los que no lo son principalmente, y así, ni se cuida de citarlos para seguir los juizios, ni causan nulidad, si despues se oponen, D. Covarr. pract. cap. 3. a num. 6. D. Molin. de primog. lib. 4. cap. 8. a num. 7. ubi Add. Parlad. lib. 2. quolid. cap. fin. part. 5. §. 9. a n. 20. Castill. lib. 6. c. 156. num. 12.

19 Y en tanto grado procede esto, respecto del Fisco, q. aũq. es priuilegio Fiscal el traer la causa en que fuere interesado el Fisco a su Tribunal propio, *ex l. 2. l. ad Fiscum §. C. ubi causa Fiscal. l. fin. C. eod. l. 1. C. de officio. Comit. Sac. Palat. l. 1. §. 3. tit. 2. l. 2. §. 25. d. tit. 2. lib. 9. Recop. Bald. in l. nulli, C. de iudic. Et in l. 1. C. de heredib. vel action. vend. Peregr. de iur. fisc. lib. 7. tit. 1. in to. Alfar. de officio. Fiscal. glos. 16. priuileg. 1. n. 21. Carl. de iud. lib. 1. tit. 1. disp. 2. q. 6. sett. 9. a n. 698. ad 703. Et 717. D. Lat. alleg. 7. nu. 3. Et 6. alleg. 53. num. 3. Et 11.*

Esto

20 Esto se ha de entender, siendo su interesse principal, no quando es remoto, o se puede resultar por consecuencia, como en el caso, quando ay pleito entre el comprador de hacienda Fiscal, y un tercero, sobre dominio, u otro derecho acerca della, a cuyo fiancamento el Fisco esta obligado; como esta euiccion es en consecuencia, y el citar al Fisco es para que defienda la causa, y no es la parte formal en el juizio referido, no goça entonces del priuilegio de traer el pleito a su Tribunal, como lo notaron Bald. in l. si minori, n. 2. C. de iur. fisc. lib. 10. Et ibi Valenz. n. 10. vers. Verumtamen, D. Covarr. pract. c. 8. n. 3. vers. Idem, Barbof. in l. veditor n. 153. ff. de iud. cõprobat Anaya in d. l. si minori a n. 31.

21 Y es llano, que si qualquier interesse secundario se huuiese de atender para juzgar al Fisco interesado, y parte en los negocios, y causas en el caso referido, la causa se tendria por Fiscal, y el luez del Fisco advocara su conocimiento, y no siendo esto así, resulta que no se atiende al interesse remoto, sino al inmediato, y proximo, que constituye en ser de parte formal al Fisco.

22 Y la razon es, porq. el derecho solo atiede a lo principal, no a lo que remotamente, vel ex alio capite, puede considerarse, *ex l. 1. ff. de auctor. tutor. cap. ad Audienciam, de prescript. Surd. conf. 67. n. 31. Et conf. 26. n. 49. Mangil. de imputa. q. 21. n. 9.*

23 Y así vemos por disposicion de derecho, que los que no tienen interesse principal, aunque salgan al pleito, no le retardan, y le toman en el estado en que le hallan, *ex cap. fin. de lit. pend. in 6. D. Covarr. practico. cap. 13. a n. 1. D. Molin. lib. 4. cap. 8. num. 7. 8. Et 9. ubi Add. Castill. lib. 6. cap. 166. n. 12.*

24 Y lo que toca solicitar, y defender a los señores Fiscales, solo es aquello q. mira a derechos de su M. g. *ex l. 2. tit. 18. p. 4. v. cõprobat Aniles in c. 2. prator. 1. p. verb. Camara, Bobad. lib. 5. c. 6. n. 2. Peregr. de iur. fiscal,*

C

fisc. lib. 1. tit. 2. d. n. 1. Mastrill. de magistr. lib. 3. c. 10. d. n. 2. Alfar. de off. Fiscalis. glos. 20. in 101. vbi de omnibus iuribus Regalibus ad Regē pertinentibus. Amata in rubr. C. de iur. fisco. lib. 10. m. 24. D. Larr. allegat. 1. nu. 8.

25 Y aunque se les permite en las causas que mirā a la vindicta publica, y en q̄ay penas de Camara el introducirse, v̄cōprobat *Mastr. decis. 207. & decis. 214.* Lo regular, y ordinario es, el no considerarlos por interesados en los pleitos que se mutuen entre partes, *ex l. 18. tit. 7. & l. 3. & l. 6. tit. 13. lib. 2. Recop. Garcia de nobilit. glos. 3. n. 27. D. Larr. d. alleg. 1. n. 9.* Y estas causas no se dicen propriamente Fiscales, pues para serlo, es necesario estar intentadas por el Fisco, y tener la acciō para ello, *ex l. fin. C. de advoc. fisci. l. 2. C. si advers. fisc. l. non intelligitur. §. diuus. & l. si Fiscus. ff. de iur. fisci.* no quando se litigan entre dos particulares, *Fontan. decis. 558. n. 2. & 3.*

26 Con lo qual no ay medio alguno por dōde pueda la villa hazer instancia, ni fundamēto, para que el señor Fiscal deste Consejo sea tenido por parte en este pleito, siendo la intēcion del Real decreto excluirle del, pues la Real hacienda no se halla con interese alguno, ni su Mag. se puede tener en que el exercicio de la jurisdiccion salga de mano del Duque, pues no por esto dexa de ser jurisdiccion Real la que se exerce, y se entiende tenerla el Duque en nōmbro de su Magestad.

27 Y no es impropio deste punto, el ponderar, que esta jurisdicciō la ha tenido, y tiene esta Casa por merced del señor Rey D. Fernando, hecha en remuneracion de grandes, y esclarecidos servicios, y la duraciō, y permanēcia destas mercedes, deve ser defendida, y amparada por los señores Fiscales, especialmente quando no es el Fisco quien intentō su rescission, sino los particulares, por fines suyos, y por gouernarse a si mismos con mas libertad de la conueniente, y assi como es llano que su Mag.

Mag. esta obligado a la rescission de las mercedes, y servicios q̄haze ob. benemerito, lo es tām̄ que esta obligado a defenderlas, y en su Real nombre los Fiscales, porque esta donatiō nō es simplex, sed quasi genus permutationis, *ex l. sed & p̄lege. §. consuluit. ff. de petit. heredit. comprobant Burs. conf. 32. n. 5. lib. 1. Decianus tract. de donat. remunerat. n. 139. Gramm. decis. 156. n. 8. Mier. de maior. q. p. q. 1. limit. 3. n. 11. Gratian. disp. rept. 657. n. 53. Guzm. de iur. q. 123. nu. 43. D. Solort. tom. 2. lib. 2. cap. 10. n. 64. & seqq.*

28 Y quādo hubiese duda en si esta era, o no causa Fiscal, para excluir al Fisco, se devia resolver por no Fiscal, pues para esto nos tiene dada regla el derecho in *l. non puto. ff. de iur. fisci. Non puto delinquere eam. qui indubij questionibus contra Fiscum facile responderit. l. 2. C. Thendos. de advocat. fisci. cōprobant D. Canarr. 1. var. c. 16. d. n. 2. Bobad. lib. 2. c. 2. nu. 40. Mastrill. de magistr. lib. 6. cap. 10. n. 117. Eneas Robert. rer. iudic. lib. 1. cap. 12. vers. Pro hereditibus. fol. mihi 213. Giurb. conf. 34. n. 33. Fontan. decis. 234. n. 22. D. Valenc. conf. 155. n. 2. 3. & 36.*

29 Supuesto pues, que esta no es causa Fiscal, ni ella tiene el Fisco interese principal, ni aun secundario, pues aunq̄ el Duque exerca la jurisdicciō, siēpre su Mag. es dueño della, y en su Real nōbre la exerce, no ay motivo para que no se guarde el contrato, y el señor Fiscal dexede coadjuvar la pretension de la villa, absteniēdo-se de actuar en la causa, pues como quien representa la persona de su Mag. negociando, & respondēdo, está obligado a la observancia del contrato, como el mismo Principelo está, *ex l. dignitas. C. de iuribus ibi Bart. & Paul. de Cast. & commun. DD. idem Bart. in l. pen. C. de donat. inter. comprobant Peregr. de iur. fisci. lib. 1. tit. 3. n. 44. & lib. 6. tit. 1. n. 8. Menoch. lib. 2. praeump. 10. n. 49. Rodolphin. de absoluta Princ. potest. c. 6. n. 171.*

30 Y aunque dicen los DD. que el contrato del Príncipe tiene fuerza de ley, *ex §. sed & quod Principi placuit. inst. de iur. nat. ur. l. 1. ff. de constit. Princ. l. Caesar ff. de publican. & vestig. lib. l. pen. C. de donat. inter. ut ex Bart. Ias. & alijs comprobatur Gratian. lib. 4. disp. 310. n. 9. D. Larr. alleg. 3. v. 1. & alleg. 119. n. 9.*

31 A vn mayor fuerza se le debe dar, porque la ley puede el Príncipe reuocarla, o alterarla pro libito suæ voluntatis; pero el contrato, no, pues en quanto a el se considera como vn particular, *ex text. in c. 1. de probat. Bald. in c. 1. §. de investitura, in de noua forma fidelit. in vlt. feud. Franch. decis. 17. n. 6. Surd. decis. 2. num. 21. Menoch. conf. 201. n. 138.*

32 Y así, ni en parte, ni en todo, puede el Príncipe alterar, ni mudar su contrato hecho con el subdito, *ex text. in autent. de referendar. Sacri Palatii, §. maneat igitur, notauit Bald. in l. quise Patris, nu. 34. C. unde liberi, Belluga in speculo Princip. rubr. 9. n. 30. & 31. Franch. decis. 370. n. 4. Menoch. conf. 1105. Petra de potest. Princip. cap. 24. num. 245. Carol. de Tapia de constit. Princ. cap. 9. n. 94. & ex pluribus Ias. comprobatur D. Larr. alleg. 119. n. 11. & in tot. & alleg. 115. a num. 2.*

33 Y solo interponiéndose causa publica, puede el Príncipe alterar su contrato; y esta no la ay, antes se halla otra contraria, que consiste en conseruar las donaciones de los Príncipes, hechas por esclarecidos seruidores, como esta lo es, y está ponderado: a que mas deuo asistir el señor Fiscal, que no al vano intento de la villa: Y así por todos medios se halla con euidencia en derecho, y equidad la justicia del Duque, para obren en este artículo: *ut speramus. Salva, &c.*

Lic. D. Iuan de Giles
Pretel.